

MATERIELLES VERWALTUNGSRECHT IN DER ASSESSORKLAUSUR

2023

Dr. Martin Stuttmann
Vorsitzender Richter am Verwaltungsgericht
Lehrbeauftragter an der Universität Münster

ALPMANN UND SCHMIDT Juristische Lehrgänge Verlagsges. mbH & Co. KG
48143 Münster, Alter Fischmarkt 8, 48001 Postfach 1169, Telefon (0251) 98109-0
AS-Online: www.alpmann-schmidt.de

INHALTSVERZEICHNIS

Einleitung 1

1. Teil: Baurecht 4

1. Abschnitt: Überblick über die klausurrelevanten Vorschriften 4

2. Abschnitt: Bauplanungs- und bauordnungsrechtliche Rechtmäßigkeit 7

 A. Bauplanungsrecht..... 7

 I. Prüfungsreihenfolge 9

 II. Eintrittspforte zum Bauplanungsrecht: § 29 Abs. 1 BauGB 9

 1. Bauliche Anlage 9

 2. Errichtung, Änderung oder Nutzungsänderung 10

 III. Bauen im BPlan-Gebiet und im unbeplanten Innenbereich 10

 1. BPlan-Gebiete 11

 a) Wirksamer BPlan 11

 b) Unwirksamer BPlan 13

 2. Unbeplanter Innenbereich 14

 3. Anwendung der BauNVO 16

 a) Anwendbarkeit der BauNVO 16

 b) Die Absätze 2 und 3 der §§ 2–9 BauNVO 16

 c) Erweiterte Nutzungsmöglichkeiten: §§ 12–14 BauNVO 17

 4. Gebot der Rücksichtnahme 19

 5. Nebenbestimmungen und Auflagen 21

 6. Ausnahmen und Befreiungen 22

 a) Ausnahme, § 31 Abs. 1 BauGB 22

 b) Befreiung, § 31 Abs. 2 und 3 BauGB 22

 IV. Vorhaben im Außenbereich, § 35 BauGB 23

 V. Bestandsschutz 26

 B. Bauordnungsrecht..... 26

3. Abschnitt: Anspruch auf Erteilung einer Baugenehmigung 27

 A. Grundstruktur 28

 B. Genehmigungsbedürftigkeit 28

 C. Formelle Voraussetzungen für die Genehmigungserteilung 30

 D. Materielle Genehmigungsvoraussetzungen (Prüfungsumfang) 31

 E. Bauvoranfrage/Bauvorbescheid 32

 F. Prozessuale Besonderheiten 32

 I. Zulässigkeit einer Baugenehmigungsklage 33

 II. Begründetheit einer Baugenehmigungsklage 33

 III. Die angegriffene Baugenehmigung 34

 IV. Haftung der Behörde 34

4. Abschnitt: Der Angriff des Nachbarn auf die Baugenehmigung 35

 A. Nachbar 36

 B. Nachbarschützende baurechtliche Normen 37

 I. Nachbarschützende Normen des Bauplanungsrechts 38

 1. Gebietserhaltungsanspruch (Art der Nutzung) 38

2. Weitere Vorschriften der BauNVO	39
3. § 34 Abs. 1 BauGB, § 35 BauGB	39
4. Ausnahmen und Befreiungen, § 31 BauGB	39
5. Gebot der Rücksichtnahme	40
II. Nachbarschützende Normen des Bauordnungsrechts	40
III. Sonstige nachbarschützende Vorschriften	41
1. Eigentumsgrundrecht, Art. 14 GG	41
2. BImSchG	41
C. Die prozessualen Angriffsmittel des Nachbarn	41
I. Vorläufiger Rechtsschutz nach § 80 a VwGO	41
II. Einstweiliger Rechtsschutz nach § 123 VwGO	43
III. Verlust des Nachbarrechtsschutzes	43
5. Abschnitt: Ordnungsverfügungen gegen den Bauherrn	44
A. Formelle Rechtmäßigkeit von Bauordnungsverfügungen	45
B. Stilllegung einer Baustelle.....	45
C. Abriss/Abbruch/Beseitigung eines Gebäudes.....	46
I. Voraussetzungen der Beseitigungsverfügung	46
II. Einwände gegen die Beseitigung	47
1. Ermessensfehlerhaft	47
2. Unverhältnismäßig	47
3. Bestandsschutz	47
4. Verstoß gegen das Gleichbehandlungsgebot	48
5. Verwirkung wegen langer Untätigkeit	48
6. Keine (alleinige) Sachherrschaft des Beseitigungspflichtigen	48
7. Wechsel des Bauherrn nach Verfügungserlass (Rechtsnachfolge)	48
D. Nutzungsuntersagung.....	49
E. Betreten von Grundstücken und Wohnungen	50
6. Abschnitt: Nachbar verlangt Einschreiten der Bauaufsicht	50
A. Nachbaranspruch auf Einschreiten	50
B. Gerichtliche Durchsetzung	51
2. Teil: Polizei- und Ordnungsrecht	52
1. Abschnitt: Allgemeines Polizei- und Ordnungsrecht	53
A. Prüfungsfolge.....	53
B. Ermächtigungsgrundlage.....	54
I. Präventives und repressives Einschreiten der Polizei	54
II. Vorrangige Spezialgesetze	55
III. Eilzuständigkeit	56
IV. Verfassungsmäßigkeit der Ermächtigungsgrundlage	57
C. Formelle Rechtmäßigkeit.....	57
I. Zuständigkeit	57
II. Verfahren	58
III. Form	58
IV. Fehlerfolgen	59

D. Materielle Rechtmäßigkeit.....	59
I. Schutzgut: Öffentliche Sicherheit	59
II. Schutzgut: Öffentliche Ordnung	60
III. Gefahr	60
1. Gefahrbegriffe	60
2. Anscheinsgefahr, Scheingefahr, Gefahrenverdacht	61
3. Verstoß gegen eine (Gefahrenabwehr-)Verordnung	63
IV. Adressat/Verantwortlicher	65
1. Verhaltensverantwortlicher	65
2. Zustandsverantwortlicher	67
3. Rechtsnachfolge in die Störerposition	68
4. Nichtstörer	68
V. Rechtsfolge: Ermessen	70
E. Anspruch auf behördliches Einschreiten.....	71
2. Abschnitt: Vollstreckung	72
A. Das Vollstreckungsrecht in der Klausur	72
B. Voraussetzungen der Verwaltungsvollstreckung	74
I. Gestrecktes Verfahren	74
II. Sofortvollzug und unmittelbare Ausführung	76
C. Kosten der Verwaltungsvollstreckung	77
3. Abschnitt: Standardmaßnahmen, Generalklausel	78
A. Identitätsfeststellung, erkennungsdienstliche Behandlung	78
I. Identitätsfeststellung	78
II. Erkennungsdienstliche Behandlung	79
B. Platzverweis, Aufenthaltsverbot, Wohnungsverweisung	80
I. Platzverweis	80
II. Aufenthaltsverbot und Meldeauflage	81
III. Wohnungsverweisung	83
C. Gewahrsam	84
D. Durchsuchung.....	85
E. Sicherstellung, Verwahrung.....	87
F. Generalklausel.....	89
4. Abschnitt: Versammlungsrecht	91
A. Versammlungsrechtliche Begriffe.....	91
B. Versammlungen in geschlossenen Räumen.....	93
C. Versammlungen unter freiem Himmel	94
I. Vor Beginn der Versammlung	94
II. Während der laufenden Versammlung	95
III. Adressat	95

3. Teil: Kommunalrecht	97
1. Abschnitt: Anspruch auf Benutzung öffentlicher Einrichtungen	97
A. Der kommunalrechtliche Benutzungsanspruch	97
I. Voraussetzungen	98
II. Rechtsfolge	100
B. Weitere Anspruchsgrundlagen	101
I. § 70 Abs. 1 GewO	101
II. § 5 Abs. 1 S. 1 PartG i.V.m. Art. 3 Abs. 1, Art. 21 Abs. 1 GG	101
III. Sonstige Anspruchsgrundlagen	102
1. Art. 3 Abs. 1 GG	102
2. Anspruch auf Sondernutzung	102
C. Prozessuale Durchsetzung	103
I. Hauptsacheverfahren	103
II. Eilverfahren	104
2. Abschnitt: Kommunalverfassungsstreitverfahren	105
A. Bedeutung von Innenrechtsstreitigkeiten	105
B. Zulässigkeit eines Kommunalverfassungsstreitverfahrens	106
C. Begründetheit des Kommunalverfassungsstreitverfahrens	108
3. Abschnitt: Kommunalaufsichtliche Maßnahmen	109
A. Beanstandung und Aufhebung von Entscheidungen der Gemeinde	109
I. Formelle Voraussetzungen	110
II. Materielle Voraussetzungen	110
B. Anordnung und Ersatzvornahme	111
C. Prozessuale Durchsetzung	111
4. Abschnitt: Kommunale Satzungen	112
5. Abschnitt: Wirtschaftliche Betätigung	114
A. Zulässigkeit der Konkurrentenklage	115
B. Begründetheit der Konkurrentenklage	115
6. Abschnitt: Neutralitätspflichten	116
4. Teil: Öffentliches Wirtschaftsrecht	118
1. Abschnitt: Gewerbeordnung	118
A. Gewerberechtliche Klausuren	118
B. Kernwissen	120
I. Gewerbe	120
1. Begriff	120
2. Klausurprobleme	121
II. Zuverlässigkeit des Gewerbetreibenden	121
1. Typische materielle Klausurprobleme	122
2. Typische prozessuale Klausurprobleme	123

C. Rechtsschutz und Prüfungsaufbau.....	124
I. Zulässigkeitsfragen	124
II. Prüfungsaufbau	124
1. Untersagung eines erlaubnisfreien Gewerbes	125
2. Untersagung aller erlaubnisfreien Gewerbe	126
3. Beendigung eines erlaubten erlaubnispflichtigen Gewerbes	126
4. Beendigung eines nicht erlaubten erlaubnispflichtigen Gewerbes	127
5. Berufsfreiheit	127
6. Nachschau	127
D. Wissenswerte Einzelheiten	127
2. Abschnitt: Gaststättengesetze	128
A. Gaststättenrechtliche Klausuren	128
B. Kernwissen.....	129
I. Gaststättengewerbe	129
II. Zuverlässigkeit	130
III. Schutz vor Lärm (Nachbarschutz)	130
1. Schädliche Umwelteinwirkungen, Sperrzeit	130
2. Verhältnis der Gaststättengenehmigung zur Baugenehmigung	131
IV. Beendigung des Gaststättenbetriebs	132
C. Wissenswerte Einzelheiten	133
3. Abschnitt: Reisegewerbe	134
A. Reisegewerberechtliche Klausuren	134
B. Kernwissen.....	134
I. Reisegewerbe	134
II. Untersagung	135
C. Wissenswerte Einzelheiten	135
4. Abschnitt: Marktgewerbe	136
A. Marktzulassungsklausuren	136
B. Kernwissen.....	136
I. Festsetzung eines Marktes	136
1. Materielle Klausurprobleme	136
2. Prozessuale Klausurprobleme	137
II. Anspruch auf Teilnahme am Markt	137
1. Anspruchsgrundlage	137
2. Auswahl unter den Bewerbern	138
III. Rechtsschutz	139
1. Verwaltungsrechtsweg	139
2. Verpflichtungsklage, einstweilige Anordnung	139
C. Wissenswerte Einzelheiten	140
5. Abschnitt: Handwerksordnung	141
A. Handwerksrechtliche Klausuren	141
B. Kernwissen.....	141
I. Zulassungspflichtiges Handwerk	141
II. Eintragung in die Handwerksrolle	142

III. Untersagung	143
C. Wissenswerte Einzelheiten.....	144
6. Abschnitt: Waffen- und Jagdrecht	144
A. WaffG.....	144
I. Kernwissen	145
1. Anspruch auf waffenrechtliche Erlaubnis	145
2. Aufhebung waffenrechtlicher Erlaubnisse	146
3. Untersagungsverfügung	147
II. Wissenswerte Einzelheiten	147
B. Jagdrecht.....	148
I. Kernwissen	148
II. Wissenswerte Einzelheiten	149
5. Teil: Immissionsschutzrecht	150
1. Abschnitt: Kernwissen BImSchG	150
A. Anlage.....	150
B. Genehmigungsbedürftige Anlagen.....	151
C. Nicht genehmigungsbedürftige Anlagen	152
D. Eingriffsgrundlagen bei nicht genehmigungsbedürftigen Anlagen.....	152
I. Einzelanordnungen, §§ 24, 25 Abs. 1 BImSchG	152
II. Untersagung, § 25 Abs. 2 BImSchG	153
E. Schädliche Umwelteinwirkungen	153
F. TA Luft und TA Lärm	154
G. Landes-Immissionsschutzgesetze.....	155
2. Abschnitt: Störender Hoheitsträger	156
A. Anspruch gegen den störenden Hoheitsträger selbst.....	156
B. Verpflichtung der Immissionsschutzbehörde.....	157
3. Abschnitt: Prozessuales	157
4. Abschnitt: Wissenswerte Einzelheiten	157
6. Teil: Straßen- und Straßenverkehrsrecht	159
1. Abschnitt: Straßenrecht	159
A. Straßenrechtliche Klausuren	159
B. Kernwissen	160
I. Widmung	160
II. Gemeingebrauch und Sondernutzung an Straßen	160
1. Gemeingebrauch und Sondernutzung	160
2. Klausurprobleme	161
III. Anliegergebrauch und Anliegerrecht	163
C. Wissenswerte Einzelheiten.....	164

2. Abschnitt: Straßenverkehrsrecht	165
A. Straßenverkehrsrechtliche Klausuren.....	165
B. Kernwissen StVG und StVO.....	166
I. Verkehrszeichen („Verkehrsschilder“)	166
II. Abschleppfälle	167
1. Grundschemata	168
a) Prozessual	168
b) Materiell	168
2. Prozessuale Problemstellungen	169
3. Materielle Problemstellungen	169
a) Rechtsnatur: Sicherstellung oder Ersatzvornahme	169
b) Bekanntgabe/Wirksamkeit des Verkehrsschildes	170
c) Verhältnismäßigkeit des Abschleppens	170
d) Schäden	171
e) Andere Ermächtigungsgrundlagen	171
C. Kernwissen Fahrerlaubnis.....	172
I. Entziehung der Fahrerlaubnis	172
II. Untersuchungsanordnung	172
III. Zusammenspiel von Strafverfahren und Fahrerlaubnisentziehung	173
IV. Alkohol und Drogen	174
D. Kernwissen Fahrtenbuch.....	175
I. Zweck des Fahrtenbuchs, § 31 a StVZO	175
II. Begriffe	176
1. Fahrtenbuchanordnung = Dauer-VA	176
2. Verkehrsverstoß	176
3. Halter	176
4. Feststellung des Fahrzeugführers unmöglich	176
7. Teil: Ausländerrecht	178
1. Abschnitt: Kernwissen	179
A. Einreise und Aufenthalt von Ausländern in Deutschland	179
B. Beendigung des Aufenthalts von Ausländern	180
I. Erlöschen des Aufenthaltsrechts	180
II. Ausweisung	181
III. Abschiebung	183
C. EU-Ausländer	184
2. Abschnitt: Prozessuales	184
A. Fiktionswirkung	184
B. Entscheidungserheblicher Zeitpunkt	185
C. Keine Erledigung der Ausweisung durch Abschiebung	185
D. Ehegatten, Kinder, Lebenspartner	185
3. Abschnitt: Wissenswerte Einzelheiten	186

8. Teil: Beamtenrecht	187
1. Abschnitt: Kernwissen	187
A. Einfachgesetzliche Grundlagen.....	187
B. Verfassungsrechtliche Grundlagen.....	188
C. Amt	188
2. Abschnitt: Prozessuale Besonderheiten	189
A. Verwaltungsrechtsweg durch aufdrängende Sonderzuweisung.....	189
B. Statthafte Klage- und Antragsart.....	189
C. Widerspruch	190
D. Keine aufschiebende Wirkung.....	190
3. Abschnitt: Beförderungskonkurrenz	190
A. Beförderungsverfahren	191
B. Rechtsschutz im Beförderungsverfahren.....	192
C. Schadensersatz.....	193
4. Abschnitt: Dienstunfall	194
5. Abschnitt: Rückforderung überzahlter Dienstbezüge	196
6. Abschnitt: Wissenswerte Einzelheiten	197
9. Teil: Schulrecht	200
1. Abschnitt: Kernwissen	200
A. Schulbesuchsrecht und Schulpflicht.....	201
B. Schulverhältnis.....	201
C. Erziehungs- und Ordnungsmaßnahmen	202
D. Befreiung von der Schulpflicht (Unterrichtsbefreiung)	203
E. Kosten von Klassenfahrten.....	204
2. Abschnitt: Wissenswerte Einzelheiten	205
10. Teil: Informationsfreiheitsrecht	207
1. Abschnitt: Kernwissen	207
A. Verfahrensbezogene Akteneinsicht, § 29 VwVfG / § 100 VwGO	208
B. EU-DatenschutzgrundVO (DS-GVO)	208
C. Informationsfreiheitsgesetz (IFG)	209
I. Materielles	209
II. Rechtsschutz	210
D. Umweltinformationsgesetz (UIG)	211
E. Verbraucherinformationsgesetz (VIG).....	211
2. Abschnitt: Wissenswerte Einzelheiten	211

11. Teil: Staatshaftungsrecht 213

1. Abschnitt: Öffentlich-rechtlicher Abwehr- und Unterlassungsanspruch 214

 A. Materielles 214

 B. Rechtsschutz 215

 I. Verwaltungsrechtsweg 215

 II. Klageart 216

 III. Eilrechtsschutz 216

2. Abschnitt: Folgenbeseitigungsanspruch (FBA) 216

 A. Materielles 216

 B. Prozessuales 219

3. Abschnitt: Öffentlich-rechtlicher Erstattungsanspruch 219

 A. Materielles 219

 B. Prozessuales 221

 I. Rechtsweg 221

 II. Klageart 221

4. Abschnitt: Öffentlich-rechtliche Geschäftsführung ohne Auftrag (GoA) 222

 A. Materielles 222

 B. Prozessuales 223

5. Abschnitt: Amtshaftung (§ 839 BGB, Art. 34 GG) 223

Stichwortverzeichnis 225